

INFORME DE 11 DE MARZO DE 2020 SOBRE LA RECLAMACIÓN PRESENTADA, AL AMPARO DEL ARTÍCULO 26 DE LA LEY 20/2013, DE 9 DE DICIEMBRE, DE GARANTÍA DE LA UNIDAD DE MERCADO, SOBRE RESERVA PROFESIONAL EN OBRA PÚBLICA (UM/012/20).

I. ANTECEDENTES

Mediante un escrito presentado el día 27 de febrero de 2020 en el Registro Electrónico del Ministerio de Asuntos Económicos y Transformación Digital, el Ilustre Colegio Oficial de Geólogos ha planteado una reclamación al amparo del artículo 26 de la Ley 20/2013, de 9 de diciembre, de Garantía de la Unidad de Mercado (LGUM) contra el anuncio de licitación que la Autoridad Portuaria de A Coruña ha realizado para la contratación del contrato de servicios de asistencia técnica para el desarrollo de las habilitaciones del Puerto Exterior.

En concreto, la reclamación se dirige contra la prescripción 13^a del Pliego de Prescripciones Técnicas, que impone a los licitadores la obligación de poner a disposición de la Autoridad Portuaria un equipo humano formado por un número suficiente de técnicos especialistas con determinada titulación y experiencia. En lo que se refiere al equipo de geotécnica, el jefe de equipo ha de ser necesariamente Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos, además de contar con una experiencia mínima de 8 años en cimentaciones y tratamiento del terreno.

A juicio del Colegio profesional reclamante, las exigencias contenidas en los pliegos son contrarias al principio de libertad con idoneidad aplicable en materia de ejercicio de profesiones. En concreto, al considerar que únicamente los titulados en Ingeniería de caminos están cualificados profesionalmente para ser responsables del equipo de Geotecnia, se estaría creando una barrera a la libre prestación de servicios profesionales por parte de otros técnicos cualificados, como podrían ser los geólogos o los ingenieros geólogos.

La reclamación fue remitida a esta Comisión por la SECUM en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 26 LGUM.

II. CONSIDERACIONES

II.1) Valoración general sobre las llamadas reservas de actividad en la prestación de servicios profesionales y en el acceso a las profesiones reguladas.

Con carácter general, a juicio de esta Comisión, la exigencia de determinados requisitos formativos como criterio de cualificación para el ejercicio de una actividad profesional o el acceso a una profesión regulada o titulada, constituye una restricción a la competencia que solo podría estar justificada por razones de interés general, como se establece en el artículo 5.1 LGUM. Por ello debe evitarse incurrir en la infundada restricción que consiste en excluir del ejercicio

de una actividad a profesionales con capacitación técnica suficiente para el ejercicio de dicha actividad.

Este riesgo puede aparecer si las reservas de actividad se vinculan a titulaciones académicas concretas. En su lugar, es preferible que las reservas de actividad, cuando deban existir sobre la base de criterios de necesidad y proporcionalidad, se subordinen a la capacitación técnica de los profesionales, que puede no ser exclusiva de una titulación sino de un elenco más amplio de titulaciones.

Para esta Comisión, las reservas de actividades profesionales actúan como barrera de entrada y limitan el número, la variedad de operadores y la libre concurrencia en el mercado, protegen a un colectivo frente a otros operadores capacitados y generan efectos negativos en términos de competencia, eficiencia y bienestar, impidiendo que determinados operadores puedan aprovechar economías de escala, lo que generaría ganancias de productividad.

A su vez, las reservas de actividad reducen los incentivos de los operadores para aumentar su eficiencia, contribuyen a que existan ineficiencias productivas y dinámicas – en términos de innovación –, obstaculizan la aparición de nuevos modelos de negocio adaptados a la demanda y reducen la elección para los consumidores.

Finalmente, la reserva de actividad limita la movilidad de los profesionales. En el ámbito europeo, el marco normativo comunitario establece mecanismos para el mutuo reconocimiento de cualificaciones profesionales entre los Estados Miembros. La reserva de actividad en favor de profesionales con una titulación académica determinada constituye un obstáculo a la libre circulación de los profesionales entre los Estados miembros e impide el correcto funcionamiento del mercado interior en la provisión de servicios transfronterizos, especialmente entre Estados miembros en los que el servicio profesional está regulado y aquéllos en los que no lo está.

En atención a los argumentos arriba expuestos, esta Comisión, en anteriores informes emitidos en el marco de la tramitación de las reclamaciones a la que se refiere el artículo 26 de la LGUM, o en los emitidos a la vista de las comunicaciones de obstáculos a las que se refiere el artículo 28 de la LGUM, ha efectuado una referencia crítica a las reservas de actividad.

A juicio de esta autoridad, debe evitarse vincular una reserva de actividad a una titulación o a titulaciones concretas y optar por relacionarla con la capacitación técnica del profesional, de modo que cuando se crea una reserva profesional, rechazando la intervención de otro técnico facultado que no dispone de la titulación exigida, se incurre en una infracción de las libertades económicas garantizadas en la LGUM y, en concreto, en una vulneración de los principios de necesidad y proporcionalidad¹.

¹ La anterior doctrina ha sido aplicada por esta Comisión en multitud de informes. Cabe citar, entre los más recientes, el [UM/048/18](#), sobre la suscripción de licencias de obras mayores, el [UM/057/18](#), relativo a la

En este sentido, únicamente deberían imponerse reservas de actividad por razones imperiosas de interés general y siempre que se trate de una medida proporcionada a la razón invocada y al interés público que se pretende proteger. En caso de fijarse reservas profesionales, deberían vincularse a la capacidad técnica real del profesional y a su experiencia profesional, no limitándose a una titulación concreta sino a cuantas titulaciones acrediten un nivel adecuado de suficiencia técnica.

Esta argumentación, presente en el Informe CNMC de Proyecto normativo 110/13, relativo al Anteproyecto de Ley de Servicios y Colegios Profesionales², está en consonancia con la postura del Tribunal de Justicia de la Unión Europea (TJUE), señalada en distintas sentencias, entre otras, en las SSTJUE de 22 de enero de 2002 ([C-31/00](#)),³ 7 de octubre de 2004 ([C-255/01](#)),⁴ de 8 de mayo de 2008 ([C-39/07](#))⁵ y STJUE de 2 de diciembre de 2010 (C-422/09, C-425/09 y C-426/09).

En parecidos términos se pronuncia el Tribunal Supremo en su jurisprudencia. La prevalencia del principio de libertad de acceso con idoneidad sobre el de exclusividad o monopolio competencia ha sido reconocida, entre otras, en sentencias de 16 de octubre de 2007 (casación 6491/2002); 31 de octubre de 2010 (casación 4476/1999); 21 de diciembre de 2010 (casación 1360/2008); 10 de noviembre de 2008 (casación 399/2006) o 31 de diciembre de 2010 (casación 5467/2006), en las que se reconoce que las orientaciones actuales evitan

suscripción de certificados técnicos para la obtención de licencias de primera ocupación, o el [UM/04/19](#), sobre controversia entre arquitectos y arquitectos técnicos en materia de obras de adaptación.

² IPN 110/13, véase página 25.

³ En la que resolvió lo siguiente: “[...] *El artículo 43 CE debe interpretarse en el sentido de que, cuando un nacional comunitario presenta a las autoridades competentes de un Estado miembro una solicitud de habilitación para ejercer una profesión cuyo ejercicio, según la legislación nacional, está subordinado a la posesión de un título o de una capacitación profesional, o a periodos de experiencia práctica, dichas autoridades están obligadas a tomar en consideración todos los diplomas, certificados y otros títulos, así como la experiencia pertinente del interesado, efectuando una comparación entre, por una parte, las aptitudes acreditadas por dichos títulos y dicha experiencia y, por otra, los conocimientos y capacitación exigidos por la legislación nacional, aun cuando se haya adoptado una directiva sobre el reconocimiento mutuo de diplomas respecto a la profesión de que se trate, pero la aplicación de esa directiva no permita el reconocimiento automático del título o títulos del solicitante*”.

⁴ En la que resolvió lo siguiente: “[...] *El artículo 11 de la Directiva 84/253 permite a un Estado miembro de acogida autorizar, para el ejercicio de la actividad de control legal de los documentos contables, a los profesionales que ya hayan sido autorizados en otro Estado miembro, sin exigirles que superen un examen de aptitud profesional, cuando las autoridades competentes del Estado miembro de acogida consideren que sus cualificaciones son equivalentes a las exigidas por su legislación nacional, conforme a dicha Directiva*”.

⁵ En la que se resolvió lo siguiente: “[...] *El Reino de España ha incumplido las obligaciones que le incumben en virtud de la Directiva 89/48/CEE del Consejo, de 21 de diciembre de 1988, relativa a un sistema general de reconocimiento de los títulos de enseñanza superior que sancionan formaciones profesionales de una duración mínima de tres años, por lo que respecta a la profesión de farmacéutico hospitalario, al no haber adoptado todas las medidas necesarias para adaptar su Derecho interno a lo dispuesto en dicha Directiva*”.

consagrar monopolios profesionales en razón exclusiva de la titulación académica y optan por dejar abierta la entrada a la actividad a cualquier titulado que acredite un nivel de conocimientos técnicos suficientes.

Cabe citar la sentencia de 24 de mayo de 2011 (recurso de casación 3997/2007), en la que, en relación con los profesionales técnicos, y tras recordar la jurisprudencia relativa a las competencias de las profesiones tituladas, señala que la atribución de una actividad concreta a una profesión por motivos de su especificidad ha de ser valorada restrictivamente, pues frente al principio de exclusividad debe prevalecer el de libertad con idoneidad. Ello porque, al existir una base de enseñanzas comunes entre algunas ramas de enseñanzas técnicas,

“estas dotan a sus titulados superiores de un fondo igual de conocimientos técnicos que (...) permiten el desempeño de puestos de trabajo en los que no sean necesarios unos determinados conocimientos, sino una capacidad técnica común y genérica que no resulta de la situación específica obtenida sino del conjunto de los estudios que se hubieran seguido”.

Igualmente, la Audiencia Nacional ha tenido ocasión de pronunciarse en materia de reservas profesionales, de forma totalmente favorable a las tesis de esta Comisión, en las sentencias de 10 de septiembre, 31 de octubre y 28 de noviembre de 2018, y de 21 de marzo y 15 de abril de 2019.

Por todas, señala la sentencia de 28 de noviembre de 2018 (recurso 757/2015, FD 10º):

“Y ello supone que, cuando se establezcan límites al acceso a una actividad económica o a su ejercicio, la autoridad administrativa que actúa en ejercicio de sus competencias deberá motivar su necesidad en la salvaguarda de alguna razón imperiosa de interés general comprendida en el artículo 3.11 de la Ley 17/2009, de 23 de noviembre, sobre el libre acceso a las actividades de servicios y su ejercicio. Y, además, deberá justificar que no existen otros medios menos restrictivos al libre ejercicio de las actividades profesionales. Principios recogidos en los artículos 3, 5 y 17 de la Ley 20/2013, de 9 de diciembre, de Garantía de la Unidad de Mercado.”

Finalmente, en el *“Informe sobre España 2019, con un examen exhaustivo en lo que respecta a la prevención y la corrección de los desequilibrios macroeconómicos”* elaborado por la Comisión Europea, se recoge una referencia a la necesidad de suprimir las restricciones que afectan a los servicios profesionales:

“El carácter restrictivo y fragmentado de la regulación en España impide a las empresas aprovechar las economías de escala. Una aplicación más decidida de la Ley de garantía de la unidad de mercado y la supresión de las restricciones detectadas que afectan a los servicios profesionales mejorarían las oportunidades de crecimiento y la competencia en muchos sectores de servicios”.

II.2) Análisis de la normativa de aplicación

II.2.1) Marco jurídico en materia de competencias, titulaciones y colegios profesionales

En lo que se refiere a la regulación de determinadas profesiones, en la actualidad sigue todavía vigente la Ley 2/1974, de 13 febrero, de Colegios Profesionales (en adelante, LCP). El artículo 3.2 de la LCP dispone que será requisito indispensable para el ejercicio de las profesiones hallarse incorporado al Colegio Profesional correspondiente cuando así lo establezca una ley estatal.

En cuanto a las competencias profesionales, el artículo 2 de la LCP señala que *“el ejercicio de las profesiones colegiadas se realizará en régimen de libre competencia y estará sujeto, en cuanto a la oferta de servicios y fijación de su remuneración, a la Ley sobre Defensa de la Competencia y a la Ley sobre Competencia Desleal. Los demás aspectos del ejercicio profesional continuarán rigiéndose por la legislación general y específica sobre la ordenación sustantiva propia de cada profesión aplicable”*.

Por su parte, la Directiva (UE) 2018/958 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 28 de junio de 2018, relativa al test de proporcionalidad antes de adoptar nuevas regulaciones de profesiones, que ha de trasponerse antes del 30 de julio de 2020, impone a los Estados miembros la obligación de llevar a cabo una evaluación de la proporcionalidad de acuerdo con las normas establecidas en la propia Directiva antes de introducir nuevas disposiciones legales, reglamentarias o administrativas, o de modificar las existentes, que restrinjan el acceso a las profesiones reguladas, o su ejercicio.

II.2.2) Alcance de la reserva de actividad en el ámbito de los pliegos objeto de reclamación.

Los pliegos a los que se refiere la reclamación rigen la contratación de un servicio de consultoría que proporcione el apoyo técnico necesario para la actualización de la programación de habilitaciones prevista en la explanada norte del puerto y, a partir de la información obtenida, redactar diversos proyectos constructivos, incluyendo los estudios específicos y cálculos necesarios para la completa definición de los pavimentos y redes de abastecimiento; así como la redacción de un documento de ordenación de la explanada sur del puerto.

Dado que el contrato incluye la puesta a disposición de la Autoridad Portuaria licitante el personal y los medios materiales para la óptima realización de los trabajos, se describe el equipo humano que deberá aportar el Consultor. Se describen siete equipos, entre ellos el de geotecnia, y la función que, dentro de él, ha de desarrollar cada responsable, junto con la titulación exigida, que en este caso es exclusivamente la de Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos.

Ello excluye que un geólogo o un ingeniero geólogo puedan figurar como jefes de equipo de geotecnia en la plantilla del consultor licitante.

II.2.3) Normativa sobre las competencias profesionales de los geólogos.

Respecto a titulación de Geología, mediante Real Decreto 1415/1990, de 26 de octubre y, posteriormente, a través de la Orden del Ministerio de Educación de 10 de diciembre 1993, se estableció el título de geología y las directrices generales de sus planes de estudio. Entre las materias obligatorias de dichos planes se encuentra la ingeniería geológica.

Por su parte, el Real Decreto 666/1999, de 23 de abril, por el que se establece el título universitario oficial de Ingeniero Geólogo y las directrices generales propias de los planes de estudios conducentes a la obtención de aquél, y a falta de la correspondiente Orden Ministerial que establezca las condiciones a las que han de adecuarse los planes de estudios para ejercer la profesión de geólogo como profesión regulada, recoge entre las materias de la titulación la técnicas constructivas en Ingeniería Geológica: excavaciones, cimentaciones y estructuras de contención de terrenos.

En el apartado 30 del artículo 21 de los Estatutos del Colegio Oficial de Geólogos, aprobado mediante Real Decreto 1378/2001, de 7 de septiembre, se reconoce a estos profesionales, la *“elaboración de estudios, anteproyectos y proyectos de Ingeniería Geológica”*.

II.2.4) Regulación de la actividad.

Con carácter general, la idoneidad para la dirección de equipos de ingeniería geotécnica, no está descrita en ninguna norma. Se trata de una actividad de carácter eminentemente técnico que puede incluirse dentro de un proyecto mayor en el que también concurren otras especialidades.

Por su parte, el Texto Refundido de la Ley de Puertos del Estado y de la Marina Mercante, aprobado por el Real Decreto Legislativo 2/2011, de 5 de septiembre, no contiene referencia alguna sobre las titulaciones exigidas a los redactores y directores de proyectos sobre actuaciones y construcciones a desarrollar en los puertos marítimos.

En cuanto a la realización de estudios geotécnicos, se trata de una actividad que viene regulada en el apartado 3 del Documento Básico SE-C (Seguridad Estructural – Cimientos)⁶, que desarrolla las previsiones del artículo 10 del Código Técnico de la Edificación (CTE), aprobado mediante Real Decreto 314/2006, de 17 de marzo.

En el apartado 3.1.1 del Documento Básico SE-C, se define el estudio geotécnico como el *“compendio de información cuantificada en cuanto a las características del terreno en relación con el tipo de edificio previsto y el entorno donde se ubica, que es necesaria para proceder al análisis y dimensionado de los cimientos de éste u otras obras”*.

⁶ <https://www.codigotecnico.org/images/stories/pdf/seguridadEstructural/DBSE-C.pdf>.

Y en el apartado 3.1.6 del citado Documento Básico SE-C no se atribuye la competencia de la redacción del estudio geotécnico a ninguna titulación en concreto, sino que se declara que la autoría del estudio geotécnico corresponderá al proyectista, a *otro técnico competente* o, en su caso, al Director de Obra y contará con el preceptivo visado colegial.

II.2.5) Análisis del asunto desde la perspectiva de los principios de necesidad y proporcionalidad del artículo 5 de la Ley 20/2013, de garantía de la unidad de mercado y del artículo 4 de la Ley 40/2015, de Régimen Jurídico del Sector Público.

Del artículo 2 LGUM en relación con la letra b) del Anexo de la misma norma se desprende que la LGUM se aplica a *“cualquier actividad de carácter empresarial o profesional que suponga la ordenación por cuenta propia de los medios de producción, de los recursos humanos, o ambos, con la finalidad de intervenir en la producción o distribución de bienes o en la prestación de servicios”*.

Por tanto, y siendo la dirección de equipos de geotecnia como los previstos en los pliegos objeto de reclamación una actividad profesional, le resulta de aplicación plena la LGUM. Ello también se deriva de la lectura de la Exposición de Motivos de la propia LGUM⁷.

En lo que se refiere al principio de necesidad y proporcionalidad, el artículo 5 de la LGUM los define de la siguiente manera:

1. Las autoridades competentes que en el ejercicio de sus respectivas competencias establezcan límites al acceso a una actividad económica o su ejercicio de conformidad con lo previsto en el artículo 17 de esta Ley o exijan el cumplimiento de requisitos para el desarrollo de una actividad, motivarán su necesidad en la salvaguarda de alguna razón imperiosa de interés general de entre las comprendidas en el artículo 3.11 de la Ley 17/2009, de 23 de noviembre, sobre el libre acceso a las actividades de servicios y su ejercicio.

2. Cualquier límite o requisito establecido conforme al apartado anterior, deberá ser proporcionado a la razón imperiosa de interés general invocada, y habrá de ser tal que no exista otro medio menos restrictivo o distorsionador para la actividad económica.

En el mismo sentido se pronuncia el artículo 4 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público (LRJSP), que recoge los principios de intervención de las Administraciones Públicas para el desarrollo de una actividad económica.

⁷ *“La Ley 17/2009, de 23 de noviembre, sienta un precedente en materia de unidad de mercado para el sector servicios que se considera debe extenderse a todas las actividades económicas. Así, esta Ley se aplicará también a los sectores expresamente excluidos de la Directiva de Servicios (como por ejemplo las comunicaciones electrónicas; el transporte, las empresas de trabajo temporal, la seguridad privada, etc.) y a la circulación de productos.”*

La exigencia de requisitos concretos de cualificación profesional consistentes en disponer de título de Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos para el desarrollo de una actividad (en este caso, la dirección de los equipos técnicos previstos en los pliegos) puede considerarse como una modalidad de restricción de acceso a dicha actividad, entendiendo por tal la exigencia de unos requisitos formativos para el ejercicio de una actividad profesional.

Tal y como se ha expuesto, esta Comisión considera que debería evitarse vincular las reservas de actividad a titulaciones concretas en vez de a la capacitación técnica de los profesionales. El motivo de ello es que, en caso contrario, las autoridades competentes estarán imponiendo un límite a las garantías de las libertades económicas innecesario e injustificado. Así lo ha señalado, respecto a las reservas de actividad entre ingenieros y geólogos en sus Informes [UM/019/17](#)⁸ de 1 de febrero de 2017, [UM/142/17](#)⁹ de 13 de diciembre de 2017 y, más recientemente y también en supuestos similar a los analizados, en los Informes [UM/064/18](#)¹⁰ de 12 de diciembre de 2018, [UM/029/19](#)¹¹ de 10 de abril de 2019 y [UM/034/19](#), de 8 de mayo de 2019¹².

En cuanto a la necesidad de la restricción, ésta debe motivarse en la salvaguarda de alguna razón imperiosa de interés general de entre las comprendidas en el artículo 3.11 de la Ley 17/2009, de 23 de noviembre, sobre el libre acceso a las actividades de servicios y su ejercicio, por remisión al mismo del artículo 5 LGUM. El citado artículo 3.11 define “razón imperiosa de interés general” como:

“razón definida e interpretada la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas, limitadas las siguientes: el orden público, la seguridad pública, la protección civil, la salud pública, la preservación del equilibrio financiero del régimen de Seguridad Social, la protección de los derechos, la seguridad y la salud de los consumidores, de los destinatarios de servicios y de los trabajadores, las exigencias de la buena fe en las transacciones comerciales, la lucha contra el fraude, la protección del medio ambiente y del entorno urbano, la sanidad animal, la propiedad intelectual e industrial, la conservación del patrimonio histórico y artístico nacional y los objetivos de la política social y cultural.”

En todo caso, y aunque en este supuesto concurriera alguna razón imperiosa de interés general, debería evitarse establecer una reserva de actividad a una titulación o a titulaciones concretas, con exclusión de todas las demás, y en su lugar, optar por vincularla a la capacitación técnica del profesional en cuestión.

En este supuesto concreto, de existir motivos para reservar la actividad a Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos, tales como la seguridad de las

⁸ <https://www.cnmc.es/node/365650>.

⁹ <https://www.cnmc.es/node/366337>.

¹⁰ <https://www.cnmc.es/node/372862>.

¹¹ <https://www.cnmc.es/node/374531>.

¹² <https://www.cnmc.es/node/375156>

personas y los bienes, no se justifica por parte de la autoridad competente por qué motivo la reserva de la actividad a esos titulados ha de extenderse a la dirección de los diversos equipos y, en especial, al de ingeniería geotécnica.

Es decir, incluso en el supuesto de que se justificase que la dirección del proyecto debe estar reservada a un Ingeniero con la titulación específica en Caminos, Canales y Puertos, debería también fundamentarse en razones de interés general la extensión de la reserva a la jefatura de los distintos equipos.

En este sentido, no parece ajena a la naturaleza del contrato la exigencia de que el consultor adjudicatario deba designar un delegado del consultor, que será un técnico competente para la coordinación técnica de los trabajos. Además, se prevé también expresamente que se designe un autor de proyecto, que será el técnico redactor de los proyectos objeto del contrato y que deberá ser académica y profesionalmente competente para esa función. Pues bien, en ambos casos, los Pliego de Condiciones Técnicas exigen la titulación de Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos.

Es por ello que la exigencia analizada parece innecesaria, pues el interés protegido parece garantizado con la configuración del equipo técnico del consultor adjudicatario y con la existencia de un director técnico y un proyectista con la titulación que se requiere al jefe de equipo de ingeniería geotécnica.

Además, desde la perspectiva de la proporcionalidad de las limitaciones al ejercicio de las actividades económicas, en la documentación del contrato no se aporta ningún argumento para considerar que la dirección de un equipo concreto deba recaer en un Ingeniero de Caminos, Canales y Puertos y no, simplemente, exigir, si ello fuera necesario por alguna razón imperiosa de interés general, o porque una norma con rango de Ley reservara la actividad, que el equipo cuente con este tipo de profesionales.

Asimismo, es relevante que el cuadro de dotaciones de medios personales especifique, además de la función y titulación de cada técnico, una experiencia específica. Dicho criterio es particularmente relevante, pues lo determinante para la idoneidad en el ejercicio de una profesión es la capacitación técnica y no la titulación académica. Es decir, y para este caso concreto, si un profesional tiene una experiencia de diez años en cimentaciones y tratamientos de terreno, parece irrelevante su concreta titulación académica, pues su capacitación parece adecuadamente demostrada.

Finalmente, debe recordarse que esta Comisión ya ha considerado en anteriores informes que la reserva de determinadas tareas relativas con la ingeniería geotécnica en relación con la construcción de obras públicas es contraria a los principios de garantía de la unidad de mercado¹³.

¹³ UM/064/18; Informe de 12 de diciembre de 2018 <https://www.cnmc.es/expedientes/um06418>
UM/029/19; Informe de 10 de abril de 2019 <https://www.cnmc.es/node/374531>;

III. CONCLUSIONES

A juicio de esta Comisión:

1º.- La exigencia de requisitos concretos de cualificación profesional (en este supuesto, la “titulación de Ingeniería de Caminos, Canales y Puertos”) por parte de la Administración Pública reclamada para ser responsable del equipo de geotecnia constituye una restricción de acceso a la actividad económica en el sentido del artículo 5 de la Ley 20/2013, de 9 de diciembre, de Garantía de la Unidad de Mercado y el artículo 11 de la Ley 17/2009, de 23 de noviembre, sobre el libre acceso a las actividades de servicios y su ejercicio.

2º.- La restricción no ha sido fundada por la administración reclamada en ninguna de las razones imperiosas de interés general del artículo 3.11 de la Ley 17/2009, de 23 de noviembre, ni se ha justificado la inexistencia de otro medio menos restrictivo o distorsionador para la actividad afectada.

En todo caso, y aunque en este supuesto hubiera concurrido una razón imperiosa de interés general, debería haberse evitado vincular una reserva de actividad a una titulación o a titulaciones concretas, optando por vincularla a la capacitación técnica y experiencia de cada profesional.

3º.- No habiéndose justificado ni la necesidad ni la proporcionalidad de la exigencia de que los responsables de los equipos técnicos sean Ingenieros de Caminos, Canales y Puertos, debe considerarse que el acto recurrido es contrario al artículo 5 de la LGUM. En concreto, no hay razones que justifiquen que el responsable del equipo de geotecnia no pueda ser un geólogo o un ingeniero geólogo.

4º.- En el caso de que la autoridad competente no rectificase su criterio, y por los anteriores motivos, esta Comisión estaría legitimada para interponer contra la actuación administrativa el recurso especial al que se refiere el artículo 27 de la LGUM en relación con el artículo 127bis de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa, y pedir su nulidad.